



UNIVERSIDAD CÉSAR VALLEJO

FACULTAD DE DERECHO

ESCUELA PROFESIONAL DE DERECHO

Responsabilidad pre contractual en relación con el lucro cesante y el daño
emergente en los contratos de adquisición de empresa

TESIS PARA OBTENER EL TÍTULO PROFESIONAL DE ABOGADO

AUTORA:

Sofía Manrique Rodríguez

ASESOR:

Dr. José Jorge Rodríguez Figueroa

LÍNEA DE INVESTIGACIÓN:

Derecho Civil

LIMA – PERÚ

2017

Página del jurado

Dr. Erick Daniel Vildoso Cabrera

Presidente

Dr. Vargas Huamán Esaú

Secretario

Dr. José Jorge Rodríguez Figueroa

Vocal

Dedicatoria

A mis padres David y Rosario por todo el apoyo, amor y comprensión que me han brindado por estos 5 largos años que ha durado mi carrera.

A todos nuestros maestros y asesores de la Facultad de Derecho, quienes nos han ofrecido su ayuda incondicional compartiendo sus conocimientos para poder realizar con éxito la presente tesis.

Agradecimiento

Agradezco en primer lugar a Dios por su guía y fortaleza que me brinda día a día, por darme la sabiduría para tomar decisiones, que han logrado que pueda terminar esta etapa en mi vida.

Agradezco también a mi familia, por su paciencia y constante ánimos para no desanimarme en todo este tiempo.

Declaración de Autenticidad

Yo, Sofía Manrique Rodríguez, con DNI N.º 72288829, a efecto de cumplir con las disposiciones vigentes consideradas en el Reglamento de Grados y Títulos de la Universidad César Vallejo, declaro bajo juramento que:

1. La tesis es de mi autoría.
2. He respetado las normas internacionales de cita y referencias para las fuentes consultadas, por lo tanto, la tesis no ha sido plagiada ni total ni parcialmente.
3. La tesis no ha sido auto plagiado, es decir, no ha sido publicada ni presentada con anterioridad para obtener grado o título profesional alguno.
4. Los datos, presentados en los resultados son reales no han sido falseados, duplicados ni copiados y por tanto los resultados que se presentan en la presente tesis se constituirán en aportes a la realidad investigada.

En tal sentido de identificar fraude plagio, auto plagio, piratería o falsificación asumo la responsabilidad y las consecuencias que de mi accionar deviene, sometiéndome a las disposiciones contenidas en las normas académicas de la universidad César Vallejo.

Lima, 10 Julio del 2017

.....
Sofía Manrique Rodríguez

DNI N° 72288829

Presentación

Señores miembros del jurado:

Dando cumplimiento a las normas establecidas en el Reglamento de Grados y Títulos de la Universidad César Vallejo para optar el grado de Abogado, presento el trabajo de investigación denominado: Responsabilidad pre contractual en relación con el lucro cesante y el daño emergente en los contratos de adquisición de empresa.

Esta tesis tuvo como finalidad explicar la relación entre la responsabilidad precontractual con el lucro cesante y el daño emergente en los contratos de adquisición de empresa.

La presente investigación está dividida en siete capítulos: En el capítulo I se expone la introducción donde va inserta aproximación temática, trabajos previos, teorías relacionadas al tema, así como la formulación del problema, justificación del estudio, objetivos y supuestos jurídicos. En el capítulo II se plantea todo lo referente al marco metodológico, el cual contiene el tipo, diseño de investigación, caracterización de sujetos, técnicas e instrumentos de recolección de datos, método de análisis de datos, así como tratamiento de la información y aspectos éticos. En el capítulo III se expone los resultados de la investigación. En el capítulo IV se planteó la discusión de la investigación. En el capítulo V se plantea las conclusiones de la tesis. En el capítulo VI se manifiesta las recomendaciones y por último en el capítulo VII se manifiesta las referencias bibliográficas

Señores miembros del jurado espero que este trabajo de investigación sea evaluado y merezca su aprobación.

La autora

INDICE

	Página
Página del jurado	ii
Dedicatoria	iii
Agradecimiento	iv
Declaración de autenticidad	v
Presentación	vi
RESUMEN	ix
ABSTRACT	x
I. INTRODUCCIÓN	1
Aproximación temática	2
Trabajos previos	4
Teorías relacionadas al tema	5
Formulación del problema	16
Justificación de estudio	17
Objetivos	19
Supuestos jurídicos	20
II. MÉTODO	22
2.1. Tipo de investigación	23
2.2. Diseño de investigación	24
2.3. Caracterización de sujetos	24
2.4. Técnicas e instrumentos de recolección de datos y validez	25
2.5. Métodos de análisis de datos	26
2.6. Tratamiento de la información: unidades temáticas, categorización	26
2.7. Aspectos éticos	27
III. RESULTADOS	29
3.1. Descripción de resultados de la técnica entrevista	30

IV. DISCUSIONES	36
V. CONCLUSIONES	39
VI. RECOMENDACIONES	42
VII. REFERENCIAS BIBLIOGRAFICA	44
ANEXOS	48
Anexo 1: Matriz de consistencia	49
Anexo 2: Ficha de validación	51
Anexo 3: Ficha de validación	52
Anexo 4: Entrevista a José Palomino	53
Anexo 5: Entrevista a José Antonio Manrique R.	57
Anexo 6: Entrevista a Eduardo Salazar G.	61
Anexo 7: Casación N° 4407/2015	65

RESUMEN

La siguiente investigación tuvo como objetivo general es explicar la relación entre la responsabilidad precontractual con el lucro cesante y el daño emergente en los contratos de adquisición de empresa para que de esta forma existan buenas relaciones contractuales entre las partes y lograr el reconocimiento de esta figura jurídica con la finalidad de poder dar una correcta definición y lograr el resarcimiento en caso de una conducta contraria a la buena fe. Por lo cual se recurrió al enfoque cualitativo, con tipo de investigación aplicada, el cual tuvo como diseño a la Teoría Fundamentada. A fin de poder alcanzar los objetivos planteados, se ha visto pertinente aplicar la técnica de la entrevista a especialistas del tema a tratar, análisis documental, así como análisis normativo y análisis de legislación comparada, los mismos que fueron destinados a la comprobación de los supuestos jurídicos consignados en base a los problemas que se plantearon la cual dio inicio al desarrollo de la presente investigación. En consecuencia, se llegó a la conclusión de que la relación que existe entre la responsabilidad precontractual con el lucro cesante y el daño emergente se genera en la etapa de las tratativas, es decir en la negociación, y cuando se dé la ruptura injustificada de estas a causa de la conducta de una de las partes en contra de la buena fe, buscando que se logre resarcir a la víctima por la pérdida de las ganancias futuras y frustradas o reponer el statu quo patrimonial en el que se encontraba antes de su ruptura injustificada.

Palabras Clave: Responsabilidad precontractual, lucro cesante, daño emergente, etapa negocial, tratativas.

ABSTRACT

The next general objective of the investigation was to explain the relationship between pre-contractual liability and loss of profit and the resulting damage in company acquisition contracts so that good contractual relations exist between the parties and achieve the recognition of this legal entity in order to be able to give a Correct definition and obtain compensation in case of conduct contrary to good faith. For this reason, we used the qualitative approach, with a type of basic research, which was based on grounded theory. In order to achieve the proposed objectives, it was pertinent to apply the interview technique to the specialists of the subject to be treated, the documentary analysis, as well as the normative analysis and analysis of the comparative legislation, which were used to verify the assumptions. The basis of the problems that arose and that initiated the development of the present investigation. It was therefore concluded that the relationship between pre-contractual liability and loss of profits and the resulting damage is generated at the stage of negotiations, that is, in the negotiation, and when there is an unjustified rupture of These are due to the conduct of one of the parties against good faith, seeking to compensate the victim for the loss of future earnings and frustrated or to restore the status quo patrimonial in which he was before his break Unjustified.

Key words: Precontractual liability, loss of profits, emerging damages, negotiation stage, negotiations.

15. INTRODUCCIÓN

Aproximación Temática:

El Derecho es estimado como una disciplina direccionada a regular la conducta del ser humano en sociedad, la cual se hace visible a través de un grupo de principios y leyes que dirigen hechos jurídicos. La esencia principal de esta disciplina es la relación socioeconómica del ser humano, por lo que se encuentra en constantes cambios y modificaciones que redefinen sus alcances. Por lo que el derecho se desarrolla y evoluciona en paralelo a las transformaciones que experimentan las relaciones entre los hombres. Entonces, se puede decir que el Derecho no es estático, teniendo la obligación de adaptarse a los cambios de las nuevas formas de conducta y relaciones.

En todo el amplio campo del derecho existe diversas ramas que derivan de esta disciplina, pero en especial al Derecho civil, el tema responsabilidad civil que brindando un vasto campo de estudio por su origen que se remontan a las primeras actividades de los humanos desde su sedentarismo, lo que conllevó a la formación de grupos, que dieron inicio a las sociedades y la implementación de normas, buscando la manera de resarcir el daño generado por la vulneración de estas normas, siendo su punto de partida la etapa de la venganza privada que luego iría evolucionando hacia la etapa del resarcimiento. Entonces es lógico indicar que la responsabilidad civil es tan remota como el derecho en sí, por ello nos incita a estudiar sus diversas formas. Y a través de esta figura tan extensa hallamos a la responsabilidad precontractual, la cual es materia principal de esta investigación, que ha sido analizada por la doctrina, no le han dado el valor adecuado por nuestra legislación, la cual le ha dedicado poco espacio y esfuerzo.

Por lo que no podemos dejar de mencionar a una de las civilizaciones que desarrollaron de manera impresionante la ciencia del derecho como es la romana, que fueron gente muy sabia, debido a que resumieron los grandes principios jurídicos en tres: honeste vivere (vivir honestamente), suum cuique tribuere (dar cada uno lo suyo) y alterum non laedere (no dañar al otro), es por ello que los

romanos sabían cómo comportarse ante cualquier situación en relación a los demás. Como principal punto de este trabajo los romanos lo denominaron *alterum non laedere*, y de la cual deriva la responsabilidad civil. Siendo entonces el derecho romano el que enmarca de manera directa este tema de estudio desde el origen de la ley del talión y de las XII tablas, la cual desplazo a la ley del talión, debido a que la reparación del daño que se busca ya tenía un valor pecuniario desde un punto de vista legal. Por lo que se puede establecer que desde la antigüedad la constante evolución de las relaciones humanas generó contrataciones, donde ambas partes asumían riesgos, cuando generalmente no celebraban el contrato o para celebrar el contrato pasaba un largo periodo de negociación, por lo que la responsabilidad civil sirvió de contrapeso para poder resarcir el daño causado.

Por otro lado, la figura de la responsabilidad precontractual, si bien es cierto ha sido examinada por la ciencia del derecho, no le han dado el valor correcto dentro del marco legal de nuestra regulación civil. Es por ello por lo que habiendo evolucionado en la actualidad las negociaciones e intercambios económicos, es preocupante que esta sobresaliente figura de la responsabilidad precontractual no haya sido desarrollada de manera adecuada en nuestra legislación civil. En tal sentido lo que se busca en este trabajo de investigación es dar a conocer las implicancias de la responsabilidad precontractual, cuando la conducta de unos de los tratantes en la etapa de la pre negociación haya causado daños a la contraparte. Sin embargo, esta figura del derecho civil se encuentra únicamente regulada en nuestro código civil en el **Artículo N° 1362**, la cual establece lo siguiente: *“Los contratos deben negociarse, celebrarse y ejecutarse según las reglas de la buena fe y común intención de las partes”*. Cuya lectura puede pasar inadvertido si es que no se dilucida de manera adecuada las consecuencias de sus disposiciones.

Siguiendo con la línea de estudio de esta investigación nos llevara a los primeros conceptos que dieron forma a esta figura como es la del jurista alemán **Rudolf**

Von Jhering a través de su obra *“De la culpa in contrahendo o de los daños e intereses en las convenciones nulas o que quedaron imperfectas”*, la cual esboza dos supuesto de la responsabilidad precontractual, los cuales son: ruptura de las tratativas que podrían haber culminado en la celebración de un contrato y la nulidad contractual, hasta los temas adoptados en la doctrina actual. Analizaremos las diversas perspectivas de los autores que han desarrollado la naturaleza de la responsabilidad precontractual, que si bien es cierto podemos indicar que pese a que a lo largo del tiempo se viene estudiando esta figura aún no se ha generado un auténtico consenso en cuanto a su descripción y clasificación.

Así mismo, teniendo en cuenta el escaso valor normativo con respecto a la responsabilidad precontractual y la consecuencia de la actuación de las partes, la finalidad de este trabajo de investigación es examinar el contenido, alcances y límites de la responsabilidad precontractual, desde el punto de vista propio y en confrontación con otras doctrinas, así como del tipo de responsabilidad Civil que contiene esta figura, ya sea contractual, extracontractual o autónoma, a partir de su valoración. Considerando que esta figura que deriva de la responsabilidad civil debe ser conocida y analizada desde nuestra propia legislación.

Por lo que como es razonable, el código civil será la primordial fuente de estudio con la finalidad de establecer la forma en la que está regulada la responsabilidad precontractual en texto normativo y sus carencias.

Trabajos Previos

Un acercamiento teórico en relación con el asunto que se plantea nos permite indicar que no se ha hallado antecedentes específicos de investigación, sin embargo, se han hallado trabajos en los cuales se encuentran una parte de la problemática o temas que se asemejan a ella:

Habiendo realizado la revisión de tesis nacionales relacionados al tema de investigación tenemos a Ojeda (2011), en su tesis: *La Culpa In Contrahendo y la Responsabilidad Precontractual en el Código Civil*. Trabajo que se realizó para obtener el grado de magister y la cual se desarrolló en la Pontificia Universidad Católica del Perú, ha llegado a la siguiente conclusión que tuvo como objetivo esencial analizar el contenido y efectos de la culpa in contrahendo, desde el punto de vista de nuestra regulación y su comparación con otras legislaciones y, corregir la precaria redacción del artículo que hace referencia a la culpa in contrahendo y la responsabilidad precontractual en el Código Civil.

Vega (2009). *Responsabilidad en el perfeccionamiento de los contratos Reales y Solemnes. Tesis para obtener el grado de licenciado en ciencias jurídicas y sociales. Universidad Austral de Chile. En este trabajo se utilizó el método cualitativo.*

El autor tiene como objetivo analizar las propuestas establecidas por la doctrina en relación con la responsabilidad que se genera en la etapa precontractual y los deberes que surgen de la buena fe y poder determinar la conducta que las partes deben tener en cuenta. También analizar los casos y problemas que surgen de la responsabilidad precontractual, así como la extensión de la indemnización.

Santiago (2016). *La etapa precontractual y su tratamiento en el Derecho Puertorriqueño. Tesis para obtener el grado de doctor. Universidad de Valladolid. En este trabajo se utilizó el método cualitativo.*

La autora a través de este trabajo de investigación tiene como objetivo de estudiar y analizar la doctrina alemana de la culpa in contrahendo y como se emplea en el Derecho puertorriqueño, atendiendo la etapa precontractual.

Teorías relacionadas al tema

Responsabilidad precontractual

Aspectos Generales

La responsabilidad civil, como se menciona, es una figura jurídica la cual esboza la obligación que tiene una persona a resarcir el daño provocado por el incumplimiento o el cumplimiento defectuoso. Es de esta figura jurídica que deriva la responsabilidad precontractual, la cual se origina del daño ocurrido por la omisión o por actos dañosos antes del perfeccionamiento del acuerdo de voluntades.

La doctrina generada por la responsabilidad precontractual tiene sus raíces en el derecho romano en cual su cimiento era de carácter contractual. Luego Alemania busca desarrollar un fundamento jurídico para resarcir el perjuicio ocasionado en la etapa de ejecución del contrato por una conducta negligente.

La doctrina de Ihering fue recepcionada por sustanciales fragmentos dogmáticos y predominó en la transcripción del BGB (código civil alemán), que, sin instituir una enunciación de carácter habitual, decreta la reparación o resarcimiento de los daños y perjuicios en los casos de declaraciones de voluntad nulas por carencia de seriedad y error, en que se dictamina indemnizar el daño que se sufra por haber confiado en la eficacia de la declaración". (Diez 1993, p. 272)

En Italia por los inicios del siglo XX se introduce la teoría de la culpa in contrahendo en la etapa de los tratos negociales, cuando el acuerdo aún no se perfecciona generándose consecuencias negativas del *jus revocandi* y proviene del principio de la autonomía de la voluntad, las partes mantienen el derecho de revocar de la oferta durante el periodo precontractual y las positivas la que surgen de los sucesos realizados durante esta etapa, introducida esta teoría por el jurista Faggella, lo cual influyó en la reforma del Código Civil de 1942 y quien establece que existen dos etapas: una es las tratativas y la otra tiene como objeto concretar la oferta definitiva, con la finalidad de la celebración de un contrato, ambas tienen valor jurídico y constituyen una situación que está dentro de la protección

del derecho. A diferencia de lo que sostiene Ihering, el fundamento de la responsabilidad civil no se halla en la culpa, por el contrario, en la transgresión del acuerdo expreso o tácito entre las partes para entablar negociaciones.

Posteriormente Francia a través del jurista Raymond Saleilles, hace mención por primera vez el término de responsabilidad precontractual en el año 1907, sus conceptos coinciden con la teoría italiana dando un valor importante a las tratativas o la *pourparles* para el derecho francés. Para este jurista, el que las partes se hayan puesto en contacto para finiquitar un contrato, adquieren desde el primer instante obligaciones de obrar con acuerdo a la equidad comercial y la buena fe.

Los juristas mencionados con anterioridad son los pilares para el desarrollo doctrinal de la responsabilidad precontractual, la cual es el punto decisivo en la formación del consentimiento de la voluntad de las partes, y dieron paso para que subsiguientemente el tema fuera tratado con mayor énfasis por otros grandes juristas. Sin embargo, el tema principal y el cual es materia de debate, ha estado centrado en el tipo de responsabilidad que debe ser aplicable cuando acontezca el suceso dañoso en la formación del contrato.

Se puede decir que el fundamento de la responsabilidad precontractual consiste en dar sustento normativo, es decir, argumentar la sanción de la conducta realizada por quien produzca daños a la otra parte en la etapa de la negociación. Sin embargo, para algunos autores su fundamento para este tipo de responsabilidad va a consistir y depender del análisis de un caso determinado, sosteniendo que puede ubicarse dentro de la naturaleza contractual o de naturaleza extracontractual, la cual se sustenta que en la responsabilidad precontractual el suceso contra el *iuris* deviene de la transgresión de un deber jurídico preexistente de origen legal, es decir la obligación de no dañar el derecho de otro.

Por ello es esencial establecer una posición orientada a la teoría dualista de la responsabilidad civil, la cual abordará las diferencias entre lo contractual y extracontractual, lo cual nos servirá para proponer nuestra perspectiva.

Concepto

El consentimiento, es la declaración de voluntades, compone el núcleo del acto jurídico bilateral, considerándose como la consecuencia del acuerdo de la voluntad de las partes puede constituirse una serie de actos preparatorios a través de los cuales las partes han señalado sus diversas opiniones sobre el negocio formulado, hasta su completo entendimiento.

Por ello cuando dos sujetos van a negociar o entablar tratos preliminares con el propósito de celebrar un contrato que los enlace, el impedimento de los mismos en contra de los requerimientos de la buena fe por parte de uno de los precontrayentes, le hace incurrir en responsabilidad precontractual, la cual se concreta en la obligación de indemnizar los daños y perjuicios derivados de la conducta desleal. (Medina. 2009. P. 27)

Entonces se puede establecer que, en el periodo precontractual, donde también se desarrollan obligaciones vinculadas a responder frente a un incumplimiento, se desglosa en dos etapas: la primera, comprende el desarrollo de las negociaciones previas a la celebración del contrato; y la segunda, la cual se inicia cuando sea formulada por una de las partes la oferta. La segunda etapa es adecuada a la figura del Acto Jurídico, por lo que nuestro estudio se centra en la primera etapa.

Entendiéndose por responsabilidad precontractual la que se puede originar durante la etapa de las negociaciones, en la que anteceden a una oferta. Se trata de una responsabilidad que surge cuando se causa daño a la persona o bienes de otro en la formación de un contrato. También se puede decir que la responsabilidad precontractual es la obligación de resarcir un daño causado por

uno de los fortuitos futuros contratantes a otro con motivo de las tratativas a la celebración de un contrato.

Desarrollada naturaleza jurídica de las tratativas precontractuales, se ha concluido en que, en la etapa de las tratativas las partes no conforman aún una obligación netamente contractual, dando lugar a una relación de negociación que ha creado un vínculo, posiblemente no típico, pero se han establecido algunos deberes entre los contratantes. Como se señala, la voluntad de las partes en esta etapa es primordial, y debido a que son acciones libres, dará paso a que éstas se establezcan en un soporte de la responsabilidad de responder por los resultados dañosos –culposos o dolosos– de dichas acciones.

Naturaleza jurídica de la responsabilidad precontractual

En el estudio dogmático y jurisprudencial de la responsabilidad precontractual de mayor debate es establecer su naturaleza jurídica, presentándose dos enfoques totalmente adversos, con base en la clasificación de la responsabilidad civil:

La doctrina extracontractualista

Con bases en la doctrina italiana, un gran sector, señala que la jurisprudencia coincide en su naturaleza de carácter extracontractual. Denominada también responsabilidad aquilina, por su origen en el derecho romano, el cual se desprende de un daño causado por un hecho humano que no necesariamente deviene de una obligación previa de manera voluntaria y consensual entre dos partes relacionadas. Clásicamente la doctrina valido la responsabilidad extracontractual, basándose en el principio del deber de no causar daño a otro.

Por ello se puede establecer que la responsabilidad extracontractual surge en un momento anterior a la figura de un contrato perfeccionado. Asimismo, en el derecho Frases, que refuerza esta posición, con la teoría de la culpa in contrahendo indica que la falta cometida en la etapa de la negociación de un contrato se deberá equipar de una culpa en la ejecución de una obligación

contractual. Por lo que se puede entender que la responsabilidad nace con anterioridad a la figura de un contrato próspero.

Es la responsabilidad que se produce es resultado de un daño injusto procedente por la inobservancia del deber jurídico de no causar daño a los demás, siendo trivial la existencia o no de una previa relación obligacional entre la víctima y el responsable. Es decir que la responsabilidad extracontractual contesta a la idea del nacimiento de un daño a otra persona por infringir el deber *neminem laedere*, es guardarse de una conducta lesiva para los demás.

Es por ello, el daño se constata en el entorno patrimonial de una persona, la cual puede ser generada por un hecho humano diferente del incumplimiento de una obligación, llamado daño extracontractual. Por ello se puede decir que el daño precontractual deriva de la violación de una obligación determinada preexistente, mientras que el daño extracontractual simplemente proviene de la vulneración del principio *neminem laedere*, es decir que la responsabilidad extracontractual recae en el momento en que el ilícito infringe la norma que impide que se introduzca en la esfera jurídica de otro.

Por ello que la responsabilidad no comprueba la existencia de alguna relación especial, por lo que solo al momento de originarse el daño surge una relación jurídica entre la víctima y el responsable. La comprobación de un suceso dañoso en el entorno del perjudicado es el soporte en la responsabilidad extracontractual, muy aparte de la ilicitud de aquel suceso. Es así como todo daño se puede resarcir, incluyendo el no patrimonial, siempre que ante el derecho ese interés dañado tenga que juzgarse y resguardarse.

La aparición y evolución de la tecnología, industrialización u nuevas relaciones económicas ayudaron a generar propuestas nuevas en responsabilidad, siendo posible que esta figura pueda adaptarse.

La doctrina contractualista

Este tipo de responsabilidad deviene de una obligación que se genera del acuerdo de la voluntad a través de un vínculo jurídico que une a las partes que van a contratar. Indudablemente la responsabilidad contractual se origina de una obligación pre – constituida, la cual se manifiesta por la consecuencia del daño injusto provocado por el incumplimiento de una obligación convenida por las partes. Es por ello que la culpa contractual es una obligación específica, en la que es importante la existencia de una previa relación obligacional.

Otro sector de la doctrina, registra a la responsabilidad precontractual una personalidad contractual al incumplimiento de la obligación surgida en un escenario precontractual. El creador de la institución, el jurista alemán Von Iherin, afirma que la responsabilidad precontractual surge durante la elaboración del contrato o negocio jurídico, vulnerándose no solo el deber de dañar a otro de una persona indeterminada, por el contrario, esto se origina en una persona determinada.

La responsabilidad contractual reviste esencialmente dos supuestos de daño: el incumplimiento de la prestación contratada o el incumplimiento parcial, tardío o defectuoso (que es una forma de incumplimiento de la prestación) y la mora (que es el incumplimiento de una obligación absolutamente vinculada a la prestación principal, formada por el compromiso de establecer tal prestación principal en un plazo igualmente estipulado). (Fernando 1988, P. 420)

Sin embargo, para darle argumento a la responsabilidad precontractual con carácter contractual se establece lo siguiente:

- Pacto implícito: se observa que durante la etapa de negociación surge pacto entre los tratantes obligándolos a desarrollarse conforme a la buena fe y a no retirarse de manera injustificada, donde el incumplimiento de este acuerdo de voluntades se asemeja al incumplimiento de un contrato.

- Buena fe contractual: Esta teoría se sostiene en el principio de la buena fe que las partes convienen observar durante las negociaciones precontractuales siendo su condición contractual por lo que su incumplimiento forja un incumplimiento de este género.

Es así, que la responsabilidad contractual es brindar protección al legítimo interés del acreedor de ver cumplida sus intereses, caso contrario no puede quedarse desamparado ante el incumplimiento de la obligación. Siendo entonces el sustento de la responsabilidad contractual esta es lesión al interés del acreedor, al incumplimiento de la prestación a la cual se comprometió el deudor, derivada de una relación obligacional pre constituida. Por lo que el fundamento de la responsabilidad contractual está en la sujeción del deudor a la obligación, en el cumplimiento de lo establecido de común acuerdo, que deberán ser vigiladas para satisfacer el interés del acreedor, en tomar todas las medidas posibles para garantizar y dar cumplimiento de la prestación dentro del parámetro querido por el acreedor. En caso de la violación de aquellos deberes y la insatisfacción del interés del acreedor, es el sustento para el resarcimiento por parte del deudor. Por ello el deber de indemnizar deriva de otro deber, el deber de cumplir, que has sido infringido.

La doctrina autonomista

Paralelamente a la segmentación tradicional se funda un tercer enfoque, aunque minoritaria, en los últimos años alcanzados una interesante relevancia. Esta teoría tiende a considerar a la responsabilidad pre contractual como un género de responsabilidad civil conformes a sus propias características, teniendo sus bases en la doctrina italiana.

Es un tipo de responsabilidad especial que no es ineludible derivarla de la responsabilidad contractual o extracontractual, sencillamente del principio que

manda que, así como los contratos deben ejecutarse de buena fe, así mismo debe procederse en su formación. (Valencia Z. y Ortiz M. 1998)

Finalmente, se considera que es una responsabilidad diferente, a las responsabilidades clásicas como la contractual y extracontractual, debido que aquellos colman el esquema frecuente del contrato, integrándose a las reglas habituales de los hechos y actos jurídicos. Buscando la manera de facilitar a sus operadores la forma de establecer cuando ocurre la responsabilidad civil, es decir, En que momento un tratante transgrede los derechos del otro y de esta manera estaría obligado a reparar dichos daños.

La culpa in contrahendo:

Concepto

La teoría de la culpa in contrahendo, tiene sus orígenes en la doctrina establecida por el alemán Jhering a finales del siglo XIX. Esta emana de la nulidad del contrato por error esencial, conocida también como vicio de la voluntad, producida por una de las partes en la etapa formativa del contrato.

En este perfil, los autores comprenden, que la relación precontractual quebrada no puede originar peculiares efectos contractuales, pero puede dar lugar a diferentes consecuencias indemnizatorias. En tal efecto, la víctima cuya confianza fue quebrantada es merecedora al derecho de ser indemnizado para lograr rescatar la situación en que estaría de no haber entablado una negociación, que resultó infructuosa, pero también perjudicial.

De manera que el actuar de las partes en marcadas dentro de la regla de la buena fe y deberes establecidos en la etapa de precontractual, permitirá el poder requerir una actuación acorde al derecho. Es por ello, en la presente investigación, es beneficioso dar atención a los componentes derivados de la

conducta de los tratantes que va a generar la vulneración de las tratativas o van a dar paso a la responsabilidad precontractual, la buena fe, la culpa y los vicios de la voluntad.

La culpa incontractando, según los lineamientos de Jhering, con respecto a los temas de responsabilidad precontractual, los daños que deben ser remediados están formados por lesiones al interés contractual negativo o de confianza, la cual es el perjuicio por la no consumación del contrato. Por esto la compensación del interés negativo intenta poner a la víctima en la situación que poseería de no haber establecido la negociación. Cuando se hace referencia al interés negativo, lo que se procura con la reparación es reponer las cosas al estado en que estarían si la víctima no hubiera convenido a la negociación o no hubiera confiado en su validez, la cual se hace efectiva a través de una compensación económica. La cual puede ser integrada en dos formas diferente: los gasto generados durante la negociación ineficaz (daño emergente) y la pérdida de otros negocios (lucro cesante).

La culpa dentro de nuestro ordenamiento jurídico se encuentra estipulado en el artículo 1319 del código civil, y se puede definir como un criterio de imputación de responsabilidad, el cual dará paso a la obligación de indemnizar un daño. En nuestra legislación civil la culpa se encuentra dentro de la inejecución de las obligaciones, como una de las causales imputables a la conducta del deudor y da paso a la responsabilidad de éste por el incumplimiento de la prestación. El elemento de la culpa no es exclusivo la pérdida de las relaciones obligacionales, si no también se encuentra en otros supuestos de gestiones dañosas, por lo que el operar culposo puede generar daños contractuales como extracontractuales.

El incumplimiento de las obligaciones (o el cumplimiento defectuoso o moroso) puede resultar de la intención voluntaria del deudor o bien de su negligencia, de su incompetencia, de su desidia; en el primer caso poseerá dolo; en el segundo, culpa. Es lo que se le denomina culpa contractual o en el cumplimiento de las

obligaciones, que puede radicar en una acción o en una omisión. (Guillermo 2003, p. 75)

En el Código Civil actual establece dos clases de culpa como son: la leve y la culpa inexcusable (también llamada culpa grave); en referencia a la culpa leve se puede decir que, en contraste con el dolo, en este aspecto no hay mala fe del deudor por no cumplir por lo que solo se genera una falta de diligencia común. Por el contrario, la culpa inexcusable se relaciona con el dolo, por la gravedad de la negligencia por el incumplimiento de la obligación.

Podemos decir que la proporción de la culpa es empleada para poder establecer la responsabilidad contractual. Debido a que, para la responsabilidad extracontractual, de acuerdo con nuestra regulación, no es indispensable que se mida la culpabilidad, con solo ocasionar el daño para que se establezca una obligación de indemnizar.

Lucro cesante y daño emergente

Cuando discutimos de interés negativo, la indemnización pretende restaurar, en procesos económicos, las cosas al estado en que estaría si el afectado nunca hubiera oído hablar del contrato o no hubiera confiando en su eficacia. El interés negativo se integra por dos supuestos diferenciados, que son: los gastos inútilmente efectuados durante la negociación infructuosa (daño emergente) y la pérdida de ocasiones alternativas de negocio (lucro cesante). (Medina A. 2006 P. 50)

La indemnización debe alcanzar todo lo preciso a fin de colocar al acreedor en el mismo escenario jurídico en que se encontraría si la obligación hubiese sido cumplida. Por ello el perjudicado tiene el derecho de requerir las pérdidas sufridas y las utilidades frustradas.

Por ello se comprende como daño emergente, aquella perdida que sufre el acreedor como resultado de la inejecución de la obligación, es decir, es el

empobrecimiento del patrimonio del acreedor y como lucro cesante alcanza la utilidad que se deja de percibir por motivos del incumplimiento de la obligación, atañe al legítimo adquisición que se frustra.

Formulación del problema

Son aquellos errores o fenómenos que se generan en diferentes contextos, lo cuales requieren una solución. Por ello el problema es lo que se desea investigar y poder desarrollar una solución.

Cabe mencionar que un problema de investigación se puede definir como aquella dificultad que no tiene una solución automática, por el contrario, requiere de un estudio conceptual o empírico hondada en la realidad socio-jurídica, obteniendo información de ideas, documentos y textos existentes utilizados para el crecimiento intelectual vinculados con la practica (Álvarez, 2003, p. 323).

Por ello la formulación del problema de investigación en esencial que se planteado una vez encontrado siendo la idea de estudio que el investigador deberá afiliar al tema de estudio (Hernández, Fernández y Baptista, 2014, p. 524).

Por esa razón se tendrá como finalidad investigar relaciona entre la responsabilidad pre contractual con el lucro cesante y el daño emergente en los contratos de adquisición de empresa.

Problema general:

¿Cómo se relaciona la responsabilidad pre contractual con el lucro cesante y el daño emergente en los contratos de adquisición de empresa?

Problema específico 1:

¿Cómo varia la culpa in contrahendo con respecto al lucro cesante en en los contratos de adquisición de empresa?

Problema específico 2:

¿Cómo varia la culpa in contrahendo con respecto al daño emergente en los contratos de adquisición de empresa?

Justificación del estudio (Teórica, practica y metodológica)

Es el conjunto de razones que son de importancia y que nos van a llevar a realizar una investigación, buscando lo más conveniente y cuáles son los beneficios que se esperan obtener a través de los conocimientos adquiridos en la investigación.

Asimismo, la justificación contiene una relación con el deber ser, que se adhieren con las normas y al interés social en general, por ello consiste en describir los motivos por los cuales se lleva a cabo el estudio, justificando el hecho de realizar la investigación.

Entonces se sostiene que, es importante que un trabajo de investigación esté justificado para que se pueda desarrollar el porqué de nuestra investigación, así como su utilidad, beneficios e importancia del resultado que se obtenga (Carrasco 2006, p. 117).

Justificación teórica:

La presente investigación se justifica teóricamente, porque se desarrolla a través de un contenido jurídico y social, debido a que el Derecho es una figura que

evoluciona junto con las nuevas formas de conductas y relaciones, es por ello es de gran importancia el desarrollo del presente tema. Sin embargo, existe una problemática la cual encuentra sustento en las distintas fuentes doctrinarias, como es el caso de la responsabilidad precontractual, la cual ha sido investigada por la ciencia del derecho, pero no se le ha dado el valor correcto en nuestra legislación civil, analizando así la norma para determinar su importancia y pueda ser aplicada al derecho.

Justificación practica:

Desde el punto de vista de la practicidad, nuestra investigación evidenciara que en actualidad a evolucionando de manera muy significativa las relaciones comerciales por ello se incrementa la necesita de brindar la protección de las partes que tienen la intención de negociar y celebrar un contrato bajo los parámetros de la buena fe, pero sin embargo como se hace mención nuestra legislación es muy precaria en este sentido, en cuanto a la ruptura injustificada de las tratativas. Es por ello el presente trabajo tiene como finalidad dar a conocer esta importante figura del derecho civil y de qué manera se aplica y busca que la persona sea indemnizada en la ruptura abrupta en la etapa de la negociación.

Justificación metodológica:

A nivel metodológico, la investigación es notables en el ámbito jurídico privado, debido a que encontramos una situación no favorable para la sociedad contractual, debido a que en la actualidad la figura de la responsabilidad precontractual, es muy debatido por la doctrina pero desarrollada con ambigüedad por nuestra legislación, por ello que la presente investigación está sostenido en estudios científicos de enfoques cualitativo, por lo que se elaborará instrumento de recolección de datos tales como cuestionario y entrevistas en profundidad que serán sometidos a un proceso de validación. También este estudio es importante por aplicar una metodología cualitativa y el trabajo de campo en el ámbito del

derecho civil con la finalidad de realizar un análisis del sustento legal con respecto a la Responsabilidad precontractual y la Responsabilidad civil y el gran vacío legal que existe en nuestra legislación.

Es necesario precisar que en toda investigación se presentan situaciones tales como: ¿para qué sirve la investigación, qué importancia social tiene dicha investigación, a quien o quienes beneficia, de igual forma se determina que implicancia práctica tiene la presente investigación, para lo cual se debe determinar qué problema práctico se está resolviendo, de igual forma se analiza que implicancia teórica se está desarrollando, que vacío teórico se está solucionando, completando, si dicha investigación teórica puede dar lugar al inicio de otras investigaciones, si en base a ello se puede formular hipótesis o supuestos a estudios prospectivos etc. Por último, desde el punto de vista Metodológico, puede ayudar a crear un nuevo proceso o método, el mismo que nos lleva a conceptualizar las variables, categorías de estudio, de igual forma nos puede permitir analizar los procesos o métodos y luego sistematizar. (Huamanchumo y Rodríguez 2015, pg.50).

Objetivo

Son aquellos enunciados, que se desprenden de un problema planteado y es lo que se pretende lograr en el proyecto e indica su propósito. También se puede definir como la descripción, explicación y predicción de la conducta de los fenómenos, es decir, obtener información apropiada para una investigación (Rodríguez 2005, p. 20).

Sitúan las líneas de gestión que se han de seguir en el desarrollo de la investigación, al indicar lo que hay de estudiarse en el marco del problema objeto de estudio. (Balestrini 2002, p. 67)

Objetivo general:

Explicar la relación entre la responsabilidad precontractual con el lucro cesante y el daño emergente en los contratos de adquisición de empresa.

Objetivo específico 1:

Determinar la variación de la culpa in contrahendo con respecto al lucro cesante en los contratos de adquisición de empresa.

Objetivo específico 2:

Establecer la variación de la culpa in contrahendo con respecto al daño emergente en los contratos de adquisición de empresa.

Supuesto jurídico

Se puede definir como una posible solución al problema planteado en el proyecto de investigación, aquello que va permitir establecer una relación entre los hechos, es decir, es aquella probable respuesta a las interrogantes planteadas que deben ser probadas.

Se puede decir que es la hipótesis que formula el autor de la norma jurídica para que, de verificarse lo ocurrido en la realidad, se pueda generar la lógica jurídica a la realidad de la consecuencia. (Correa. 2012, p. 78)

Supuesto General:

La relación entre la responsabilidad pre contractual es directa con el lucro cesante

y el daño emergente en los contratos de adquisición de empresa.

Supuesto específico 1:

La variación se da de la siguiente manera: a mayor culpa in contrahendo entonces mayor lucro cesante en los contratos de adquisición de empresa.

Supuesto específico 2:

La variación se da de la siguiente manera: a mayor culpa in contrahendo entonces mayor daño emergente en los contratos de adquisición de empresa.

II. MÉTODO

La metodología es la base en un trabajo de investigación, debido a que contiene la información sustancial para verificar que el tema de estudio responde al enfoque desarrollado, como el tipo de estudio, diseño con la finalidad que el trabajo integre una investigación confiable.

La metodología es la parte en donde el alumno debe plantear las técnicas y los instrumentos que se utilizaran en la investigación, en el campo como en el laboratorio y en el análisis de la información (Ramírez 2004, p. 42).

2.1 El Tipo de investigación

El tipo de estudio demuestra la decisión que el investigador tendrá en cuenta conforme al tipo de fenómeno investigado, debido a que poseerá un acercamiento al objetivo y la intención de investigación que se pretende estudiar.

El presente trabajo de investigación compete a un tipo aplicada, por lo que está dirigida a la búsqueda de generar nuevos conocimientos, toda vez que el propósito es recoger información de la realidad para enriquecer el conocimiento científico (Sánchez y Reyes 1996, p.13)

Asimismo, este tipo de investigación llama también empírica, está vinculada con el tipo de investigación básica, busca intervenir en situaciones y resolver problemas, se caracteriza porque busca la aplicación de los conocimientos adquiridos, a la vez que se adquieren otros (Murillo 2008).

Por lo que la presente investigación corresponde a un enfoque cualitativa parte del punto de poder indagar e investigar la realidad social. Puede observarse como el intento de alcanzar una visión de los significado y definiciones de los hechos como lo presenta las personas. Teniendo como finalidad poder describir las cualidades del fenómeno que es materia de investigación.

La investigación cualitativa es aquellas, cuyo propósito consiste en reconstruir la realidad, tal y como la observan los actores de un sistema social previamente definido (Hernández, Fernández y Baptista 201 , p. 5).

Por ello este trabajo de investigación es de tipo cualitativo, busca estudiar el problema que genera que nuestra legislación regule de manera precaria la Responsabilidad precontractual y cómo afecta en nuestra realidad social.

2.2 Diseño de investigación

El diseño hace referencia a la estrategia que se utiliza para la adquisición de información en un determinado trabajo de campo (Gómez 2006, p. 85).

El presente trabajo desarrolla el diseño de investigación de la teoría fundamentada, debido a que en este tipo de diseño vincula datos de manera ordenada y analizados a través de un proceso de investigación, siendo un diseño habitual de investigación cualitativa, accediendo enunciar una teoría que se halla profundo en los datos conseguidos de la realidad investigada.

El diseño de teoría fundamentada se centra en averiguar teorías, así como definiciones y apreciaciones obtenidas que conserven relación entre el fenómeno de estudio y datos recopilados, dando por alternativa que se pueda formular definiciones de las definiciones de las entrevistas realizadas a los sujetos de estudio (Strauus y Corbin 2002, p. 273).

2.3 Caracterización de sujetos

El presente trabajo de investigación cualitativa va estar desarrollada por la técnica

de investigación de las entrevistas por lo que los sujetos involucrados son especialistas en derecho civil conocedores de esta amplia rama y sobre todo del tema, la cual es materia de estudio, mediante los cuales se obtuvo distintos criterios a través de las entrevistas alcances para lograr los objetivos de la presente investigación, la misma que aportaron como son:

N°	Nombres y Apellidos	Profesión	Especialidad	Cargo	Años de experiencia
1	Pablo Jesús Palomino Hinostroza	Abogado	Civil	Ministerio de Transporte y Comunicaciones	5 años
2	José Antonio Manrique Pariona	Abogado	Civil/Penal	RIMAC SEGUROS	30 años
3	Eduardo Salazar Gálvez	Abogado	Civil/Notarial	Notaria Fernandini	15 años

Fuente: elaboración propia n° 10

2.4 Técnicas e instrumentos de recolección de datos, validez y confiabilidad

Considerar los procedimientos o métodos que se han utilizado para recolectar los datos y sus correspondientes instrumentos, detallar los procedimientos de modo que puedan ser reproducidos por otros investigadores.

Las técnicas de recolección de datos es la variedad de métodos para lograr la información, por la cual pueden ser las entrevistas, análisis de fuente documental, entre otros, por otro lado, los instrumentos son los materiales que facilitan reunir y recoger la información, las entrevistas por ejemplo (Gómez 2006, p. 38)

Por ello las técnicas para la investigación a través de los instrumentos como las

entrevistas, encuestas, revisión de bases de datos, análisis de documentos, observación directa de los hechos, entre otras.

Guía de entrevista:

Es la comunicación establecida entre el investigador y el sujeto de estudio a fin de obtener respuestas verbales a las interrogantes planteadas sobre el problema propuesto.

De acuerdo con la naturaleza de la investigación, los instrumentos pueden ser: guía de entrevista. En caso de trabajar con entrevistas, los instrumentos utilizados deben ser confiables y válidos para asegurar la validez interna de los resultados (validez y confiabilidad).

2.5 Tratamiento de la información: unidades temáticas, categorización

Categorización:

Las categorías, están referidas a un concepto que contiene elementos con característica similares que se relacionan entre sí. Vinculada a la idea de clases o series.

Las categorías son conocimientos obtenidos de los datos que representan fenómenos. Siendo los fenómenos ideas razonadas oportunas que emergen de nuestros datos. (Straus y Corbin. 202. Pag.124)

Responsabilidad Precontractual

Es una figura jurídica que se genera en la etapa comercial antes de la celebración del contrato por la infracción del artículo 1362 en relación con la ruptura injustificada de las tratativas, destinado a regular las relaciones contractuales entre las partes.

Lucro cesante y daño emergente

Cuando se hace referencia al interés negativo, lo que se procura con la reparación es reponer las cosas al estado en que estarían si la víctima no hubiera convenido a la negociación o no hubiera confiado en su validez, la cual se hace efectiva a través de una compensación económica. La cual puede ser integrada en dos formas diferente: los gasto generados durante la negociación ineficaz (daño emergente) y la pérdida de otros negocios (lucro cesante).

Categorización por unidad temática.

Unidad temática	Categorización
Responsabilidad Precontractual	<ul style="list-style-type: none"> • La Culpa Incontrahendo
Lucro cesante y daño emergente	<ul style="list-style-type: none"> • Indemnización

Fuente: elaboración propia n° 10

2.6 Aspectos éticos

La presente investigación se sostiene en los principios del derecho civil, en la cual se respetan las normas que dominan sobre el derecho, acudiendo al conocimiento de las mismas. Así también, se requerirán las autorizaciones respectivas para la realización de la investigación.

Se tendrá en cuenta, además la veracidad de resultados; el respeto por la propiedad intelectual; el respeto por las convicciones políticas, religiosas y morales; respeto por el medio ambiente y la biodiversidad; responsabilidad social, política, jurídica y ética; respeto a la privacidad; proteger la identidad de los individuos que participan en el estudio; honestidad, etc.

Las investigaciones científicas deben estar orientadas a estudiar los problemas legales, sociales, económicos, financieros y empresariales en beneficio de la sociedad y de las organizaciones. Es decir, deben estar orientados a identificar las causas de los problemas y dar una solución científica al problema a investigar, ninguna investigación debe ir en contra de los preceptos éticos y morales, la información debe ser verificada, confiable y se debe guardar absoluta reserva de las personas que participan en la investigación. (Huamanchumo y Rodríguez 2015, pg.190).

III. RESULTADOS

3.1. Descripción de resultados de las entrevistas

Los resultados vinculados al objetivo general, tuvo como finalidad explicar la relación entre la responsabilidad precontractual con el lucro cesante y el daño emergente en los contratos de adquisición de empresa, por lo cual obtuvimos los siguientes resultados:

Según Palomino (2017), abogado especialista en derecho civil y quien en la actualidad labora en el Ministerio de Transporte y Comunicaciones, nos indica que en primer lugar debemos considerar que cuando nos referimos a una responsabilidad precontractual podemos decir que es aquella obligación generada en una etapa anterior a la celebración del contrato, es decir a la etapa de la negociación o también llamada tratativas, y en el caso en que se genere la ruptura injustificada de la tratativas por el actuar incorrecto de una de las parte esta figura va a buscar proteger a la víctima a través del resarcimiento. Por ello esta figura jurídica se va a generar en contratos complejos donde se va desarrollar negociaciones prolongadas como en los contratos de adquisición de empresas privadas, debido a que en esta forma de contrato la etapa de negociación puede durar de dos meses a un año y donde participa un vendedor y varios presuntos compradores.

En tanto Manrique (2017), abogado especialista en derecho civil y quien en la actualidad labora en Rímac Seguros, nos indica que tras la exigencia del tráfico económico en un mundo globalizado, el cual, ha traído como consecuencia una sociedad contractual, por ello el Estado a través de sus normas debe buscar la protección de los interés de las partes, no solo dentro de una relación contractual, si no, también en la etapa negocial como se puede notar en la adquisición de empresas, es decir, la compra parcial o total de una empresa que va a generar una negociación de mayor complejidad en la que involucra obligaciones entre las partes; y en el caso de la infracción de tales deberes por una de ellas, causando perjuicios por el mal accionar en contra de la buena fe, configurándose la

responsabilidad precontractual por el quebrantamiento de la confianza, de hacer creer que se celebraría el contrato.

Así mismo Salazar (2017) abogado especialista en derecho civil y quien en la actualidad labora en Notaria Ricardo Fernandini Barrera, nos dice la responsabilidad precontractual se va generar en los contratos de aduición de empresas a través de la etapa de la negociación o también llamadas tratativas, y debido a su complejidad se puede la ruptura injustificada por el accionar de mala fe de una de las partes generando daños que deben ser resarcidos.

Por otro lado, según Palomino (2017) indica que el artículo 1362 del código civil vigente, como sabemos es una transcripción normativa de la solución italiana, en relación a la figura jurídica materia de esta entrevista, sin embargo, lo que busca es generar responsabilidad por la infracción de la buena fe, la cual trajo consigo los costos propios de la negociación y la pérdida de la CHANCE, es decir la pérdida de obtener ganancias futuras. Entonces se puede decir que aquel artículo que busca encajar la moral en el derecho se puede considera con la base legal para la responsabilidad precontractual.

Otra opinión tiene Manrique (2017) quien indica que el aparente rol que debería realizar el artículo 1362 del código civil y que como todos en el campo del derecho conocemos que fue desarrollado por Manuel De la Puente y La Valle, sobre el contrato en general, en el que busca establecer una voluntad favorables a la aceptación de carácter resarcible de los daños producidos en la fase precontractual (tratativas), por lo que se puede considerar como la base de la responsabilidad precontractual aun existiendo una vaguedad en el texto.

Para Salazar (2017) quien señala que, si el código civil señala en su artículo 1362 que los contratos deben negociarse, celebrarse bajo los parámetros de la buena fe, entonces regulación va incluir la protección de la etapa de las tratativas. Aun que se ponga en tela de juicio el valor a dicho artículo, como disposición susceptible a ser invocada por la interrupción injustificada de los tratos previos al

contrato y se puede considerar como la ausencia de una reglamentación precisa de esta sub especie de la responsabilidad precontractual.

Otro punto que considerar en la presente investigación son los resultados vinculados al primer objetivo específico la cual está referida a determinar la variación de la culpa in contrahendo con respecto al lucro cesante en los contratos de adquisición de empresa, empezaremos mencionando a:

Palomino (2017) hace mención a que la culpa in contrahendo responde a la falta de diligencia en la etapa de la negociación por culpa atribuible a una de las partes la cual genera el interés negativo o de confianza, buscando resarcir el daño ocasionado a una de las partes en esta etapa. Sin embargo de acuerdo a su opinión es un poco complejo tratar de hacer prevalecer la responsabilidad precontractual en contratos simples o cotidianos, debido a que en estos tipos de contratos previos al principal que van a generar que ambas partes se obliguen a cumplir lo negociado como en los contratos de arras para las compraventas, pero si nos referimos a los contratos de adquisición de empresas privadas donde van actuar varias partes y la negociación se va a extender lo necesario para concretar todos los puntos, si cabe la posibilidad que pueda darse la responsabilidad precontractual.

Para Manrique (2017) indica que la culpa in contrahendo es una doctrina de origen alemana, se va a generar a través de las negociaciones que se inician de mala fe y sin el propósito de concluir el contrato o por la ruptura injustificada de dichas negociaciones por culpa de una de las partes. En estos casos susceptibles de resarcimiento por el daño generado están constituidas por la lesión del interés contractual negativo o del interés de confianza, por la no conclusión frustrada del contrato.

En tanto Salazar (2017) indica que cuando no nos referimos a la culpa in contrahendo, nos referimos a una teoría foránea, que ha tomado cuerpo a través del tiempo y que hoy en día es materia de debate en nuestra doctrina por nuestro desarrollo económico y la integración de los contratos complejos, y en la situación en que la

conducta de una de la partes vaya en contra de los parámetros de la Buena fe causando la abrupta ruptura de la negociación, lesionando el interés negativo deberá ser indemnizado.

Palomino (2017) en relación al vínculo jurídica que existe entre la responsabilidad precontractual con el lucro cesante, está en que esta figura deviene de la responsabilidad precontractual como una de sus consecuencias, que teniendo la seguridad razonable que se iba a celebrar el contrato se rechazo la demás posibles negociaciones pero en el proceso se genera la ruptura injustificada de las tratativas en la entapa de la negociación, produciéndose la pérdida de aquellas ganancias futuras que se hubieran logrado de no negociar con el que genero el daño (lucro cesante).

Por otro lado, Manrique (2017) señala que la relación jurídica está vinculada en el quebrantamiento de la confianza en los tratos preliminares, generándose daños como la perdida de obtener ganancias futuras, es decir la privación o frustración en el enriquecimiento patrimonial (lucro cesante).

Asimismo, Salazar (2017) nos dice que, En relación con el vínculo jurídica que existe entre la responsabilidad precontractual con el lucro cesante, está en que esta figura deriva de la responsabilidad precontractual, debido a que la víctima teniendo la seguridad razonable, pero errónea, que se iba a celebrar el contrato y se dejó de lado las otras posibles negociaciones, produciéndose la pérdida de aquellas ganancias futuras que se hubieran logrado de no negociar con el que genero el daño.

Finalmente, en la presente investigación se propuso como segundo objetivo específico establecer la variación de la culpa in contrahendo con respecto al daño emergente en los contratos de adquisición de empresa, se obtuvo lo siguiente.

Palomino (2017) se manifiesta en relación con cómo se determina la variación de la culpa in contrahendo con respecto al lucro cesante y el daño emergente, es a través del interés negativo y de generarse en su opinión bajo los parámetros que regulan la responsabilidad extracontractual.

Según Salazar (2017) nos dice que, La variación, se tiene que considerar de qué manera se generó la responsabilidad por incumplimiento de los deberes en la etapa negocial y el daño que se produjo por el accionar de mala fe de una de las partes.

Para Manrique (2017) nos dice que, para poder determinar la variación, se tiene que considerar lo siguiente:

- La fuente de la responsabilidad por incumplimiento de los deberes en la etapa negocial.
- El perjuicio generado por el accionar de mala fe de una de las partes.
- El límite del resarcimiento o indemnización.

Otro punto a considerar Palomino (2017) que genera, en relación al vínculo jurídica que existe entre la responsabilidad precontractual con el daño emergente, está en que esta figura también deviene de la responsabilidad precontractual como una de sus consecuencias del actuar de una de las partes infringiendo lo estipulado en el artículo 136 del código civil. Es decir que cuando se genera la infracción por la ruptura abrupta e injustificada de las tratativas en la etapa de la negociación, se va generando un daño por lo gasto incurrido en aquella larga negociación, debido a que una de las partes tenía la seguridad razonable que se iba a celebrar el contrato (daño emergente).

Asimismo, Salazar (2017) indica que en relación que existe porque esta figura también deriva de la responsabilidad precontractual, debido a la infracción de la obligación por la ruptura abrupta e injustificada de las tratativas en la etapa de la

negociación, donde se han generado gasto irrogados en aquella larga negociación, debido a que una de las partes tenía la seguridad que se celebraría el contrato.

Finalmente, Manrique (2017) nos señala que la relación jurídica está relacionada a que uno de los potenciales contratantes creyó erróneamente en que la probabilidad de celebrar el contrato era mayor que la real, por lo que incurrió en gasto que se generaron en la etapa de las tratativas.

IV. DISCUSIÓN

En el presente trabajo de investigación relacionado a la responsabilidad precontractual en relación con el lucro cesante y el daño emergente en los contratos de adquisición de empresas se ha realizado el análisis de la información recogida de las guías de entrevistas y ficha de análisis documental tanto de marco normativo, legislación comparada y de información realizada por distintas instituciones.

En primer lugar, se ha propuesto como objetivo general el explicar la relación entre la responsabilidad precontractual con el lucro cesante y el daño emergente en los contratos de adquisición de empresas privadas, esto se ha podido desarrollar a través del trabajo de campo de la cual se ha llegado a los siguientes resultados:

Se ha explicado la relación que existe entre responsabilidad precontractual con el lucro cesante y el daño emergente en los contratos de adquisición de empresas privadas en base a lo señalado por los entrevistados, quienes han indica que de la figura jurídica estudiada, estipulada en el artículo 1362 del Código Civil vigente, afirman que como consecuencia del accionar negativo de una de las partes que integra la negociación, con un creer razonable por parte de la futura víctima que el siguiente paso será la celebración del contrato y que este injustificadamente genere la ruptura de esta negociación, provocándose así como consecuencia el daño emergente y el lucro cesante, por lo que se puede establecer que estas dos figuras nacen de la responsabilidad precontractual.

Asimismo, establecen que el lucro cesante es aquel conocido también como la pérdida del chance, es decir la pérdida de las ganancias futuras que se van a generar al momento de descartar las demás ofertas por la que se suponía iba a prevalecer hasta la celebración del contrato, frustrando dicha ganancia. Y por el daño emergente se dice que es el daño efectivo sufrido en el patrimonio de la víctima, que ha perdido un bien o un derecho que ya estaban afiliados a ese patrimonio.

Un caso similar es la teoría establecida por Ojeda (2011), la cual tiene como objetivo esencial analizar el contenido y efectos de la culpa in contrahendo, desde el punto de vista de nuestra regulación y su comparación con otras legislaciones y, corregir la precaria redacción del artículo que hace referencia a la culpa in contrahendo y la responsabilidad precontractual en el Código Civil.

Asimismo, se sustentan en la teoría desarrollada Vega (2009), objetivo analizar las propuestas establecidas por la doctrina en relación con la responsabilidad que se genera en la etapa precontractual y los deberes que surgen de la buena fe y poder determinar la conducta que las partes deben tener en cuenta. También analizar los casos y problemas que surgen de la responsabilidad precontractual, así como la extensión de la indemnización.

Asimismo, con referencia a los resultados vinculados del primer objetivo específico referida a determinar la variación de la culpa in contrahendo con respecto al lucro cesante en los contratos de adquisición de empresas y tomando en consideración la discusión con los antecedentes de investigación de esta tesis, se ha obtenido lo siguiente:

Coincidentemente los entrevistados han indicado que la variación de la culpa in contrahendo es determinada por la falta de diligencia en la etapa de la negociación, donde es susceptible de resarcir el daño generado por la lesión en el interés negativo o de confianza, por la conclusión frustrada del contrato y el rechazo de las posibles negociaciones y de las ganancias futuras, también conocido como la pérdida del CHANCE.

V. CONCLUSIONES

De las investigaciones desarrolladas de acuerdo al tema sobre “La responsabilidad precontractual en relación al daño emergente y lucro cesante en los contratos de adquisición de empresas”, identificación del problema de vacío legal, carencia, arbitrariedad, contradicción señalado en el artículo 1362 del código civil de 1984, de la revisión de los trabajos previos, así como del análisis del marco teórico, de la metodología aplicada, el trabajo de campo desarrollado y en base a los resultados evaluados e interpretados se tiene las siguientes conclusiones:

Primera.-

Se concluye porque se ha explicado, con respecto al objetivo general, que la relación que existe entre la responsabilidad precontractual con el lucro cesante y el daño emergente en los contratos de adquisición de empresa, en base a los entrevistados y en el análisis e interpretación de documentos, los cuales señalan que se va generar a través de la ruptura injustificada de las tratativas en la etapa negocial buscando el resarcimiento de la víctima. Por lo tanto, queda verificado que se cumple el supuesto jurídico general que existe responsabilidad precontractual y su base legal es el artículo 1362 del código civil como se han detallado en el punto de las discusiones. Quedando verificado el Supuesto Jurídico General.

Segunda.-

Se concluye determinado que, en el primer objetivo específico, la variación de la culpa in contrahendo con respecto al lucro cesante en los contratos de adquisición de empresa, en base a los entrevistados y en el análisis e interpretación de documentos, los cuales señalan que se va establecer por la pérdida de las ganancias futuras y frustradas ocasionadas por quien actuó de mala fe por lo que su variación va estar ligado al perjuicio producido. Por lo tanto, queda verificado que se cumple el primer supuesto jurídico específico que la indemnización debe alcanzar todo lo preciso a fin de colocar al víctima en el mismo escenario jurídico en que se encontraría si la obligación hubiese sido cumplida como se han detallado en el punto de las discusiones. Quedando verificado el primer Supuesto

Tercera.-

Se concluye por lo establecido, en el segundo objetivo específico, la variación de la culpa in contrahendo con respecto al daño emergente en los contratos de adquisición de empresa, en base a los entrevistados y en el análisis e interpretación de documentos, los cuales señalan que esta determinada por el interés negativo de la víctima, es decir mirar hacia el pasado, encontrando la manera de reponer el statu quo patrimonial anterior a la constitución de la obligación que ha sido arruinada por la ruptura injustificada de aquellas tratativas. Por lo tanto, queda verificado que se cumple el segundo supuesto jurídico específico en relación con protección de la víctima por la ruptura injustificada de la negociación que genere daños y perjuicios sido cumplida como se han detallado en el punto de las discusiones. Quedando verificado el segundo Supuesto Jurídico Específico.

VI. RECOMENDACIONES

Primera. -

Se recomienda que se reconozca el daño emergente y el lucro cesante producidos por la ruptura injustificada de las tratativas en la etapa de la negociación, lo cual genera responsabilidad precontractual.

Segunda. -

Conocemos que la idea de reformar el código civil es algo muy usado y que tiene como responsables a los legisladores de nuestro país. Sin embargo, el código civil no es una ley más, son cuerpos representativos que su interpretación no está ligada a la de sus autores, sino a la de sus intérpretes. Por lo que se recomienda lograr a través de estos trabajos de investigación buscar el sentido y la orientación correcta de esta figura jurídica, dando así instrumentos de alcance para los jueces y abogados, dentro de la doctrina.

Tercera. -

Se recomienda que, en el campo de la ruptura de las tratativas precontractuales, para que dicha acción sea considerada eficaz, debe darse que el tratante infiel no empeore su posición y que al perjudicado se le indemnice, no el interés positivo, como en el caso del “rompimiento del contrato”, sino que se le indemnice el daño al interés negativo. En otras palabras, si bien se sanciona con el deber de indemnizar por los daños ocasionados por la ruptura injustificada de las tratativas, dicha actuación se justifica en la “eficiencia de la reasignación de recursos a sus usos más valiosos”.

VII. REFERENCIAS

8.1. Fuentes primarias

8.1.1. Entrevistas

Eduardo Salazar Gálvez (Lima, agosto de 2017).

José Antonio Manrique Pariona (Lima, agosto de 2017).

Pablo Jesús Palomino Hinostroza (Lima, agosto de 2017).

8.2. Fuente secundaria: Bibliografía temática

Emilio, B. (19969). Teoria general de las obligaciones. Madrid - España.: Revista de derecho privado.

Fernando, D. T. (1988). La Responsabilidad Extracontractual. Lima: Editorial de la Pontificia Universidad Catolica del Perú.

Guillermo, B. (2003). Manual de Obligaciones. Buenos Aires.

Luis, D. P. (1993). Fundamentos del Derecho Civil Patrimonial. Madrid, España: Editorial Civitas.

Medina A. (2006). Responsabilidad Precontractual. Madrid: Casa Editorial.

Ojeda (2011). La Culpa In Contrahendo y la Responsabilidad Precontractual en el Código Civil. Tesis para obtener el grado de magister. Pontificia Universidad Católica del Perú.

Uriburu B. (2009). Introduccion al sistema de la responsabilidad civil peruano. Lima: Juridica Grijley.

Vidal Rmirez, F. (2006). La responsabilidad civil derechos de daños. Teoria general de la responsabilidad civil. Lima: Juridica Grijley.

Vega (2009). Responsabilidad en el perfeccionamiento de los contratos Reales y Solemnes. Tesis para obtener el grado de licenciado en ciencias jurídicas y sociales. Universidad Austral de Chile.

Santiago (2016). La etapa precontractual y su tratamiento en el Derecho Puertorriqueño. Tesis para obtener el grado de doctor. Universidad de Valladolid.

8.3. Fuente terciaria: Bibliografía metodológica

Álvarez, G. (2003). Importancia de la Metodología de la Investigación Jurídica en la formación del abogado. Revista La Semana Jurídica.

Arias F. (1999). El proyecto de investigación. Caracas: Episteme Oriol Ediciones.

Belestrini A. (2002). Como se elabora el proyecto de investigación.

Gómez, M. (2006). Introducción a la Metodología de la Investigación. (1º ed.). Argentina.

Huamanchumo H. y Rodríguez J (2015), Metodología de la investigación en las organizaciones, 1ra. Edición Perú, Editorial Summit.

Hernández, R., Fernández, C.; Baptista, P. (2014). Metodología de la investigación. México: McGraw Hill.

Rodríguez, E. (2005). Metodología de la Investigación. México: Universidad Juárez Autónoma de Tabasco.

Strauss y Corbin. (2002). Bases de la investigación cualitativa. Medellín: Universidad de Antioquia.

Sánchez, H.; Reyes, C. (1996). Metodología y diseños en la investigación científica. Lima: Mantaro.

ANEXOS

Anexo - 1

MATRIZ DE CONSISTENCIA PARA ELABORACIÓN DE INFORME DE TESIS

NOMBRE DEL ESTUDIANTE:

MANRIQUE RODRÍGUEZ, SOFÍA.

FACULTAD/ESCUELA: DERECHO

TÍTULO DEL TRABAJO DE INVESTIGACIÓN	RESPONSABILIDAD PRE CONTRACTUAL EN RELACIÓN AL LUCRO CESANTE Y EL DAÑO EMERGENTE EN LOS CONTRATOS DE ADQUISICION DE EMPRESA
PROBLEMA GENERAL	¿Cómo se relaciona la responsabilidad pre contractual con el lucro cesante y el daño emergente en los contratos de adquisición de empresa?
PROBLEMAS ESPECÍFICOS	¿Cómo varia la culpa in contrahendo con respecto al lucro cesante en en los contratos de adquisición de empresa? ¿Cómo varia la culpa in contrahendo con respecto al daño emergente en los contratos de adquisición de empresa?
SUPUESTO JURÍDICO GENERAL	La relación entre la responsabilidad pre contractual es directa con el lucro cesante y el daño emergente en los contratos de arción de empresa.

<p>SUPUESTOS JURÍDICO ESPECÍFICOS</p>	<p>La variación se da de la siguiente manera: a mayor culpa in contrahendo entonces mayor lucro cesante en los contratos de adquisición de empresa.</p> <p>La variación se da de la siguiente manera: a mayor culpa in contrahendo entonces mayor daño emergente en los contratos de adquisición de empresa.</p>
<p>OBJETIVO GENERAL</p>	<p>Determinar la relación entre la responsabilidad precontractual con el lucro cesante y el daño emergente en los contratos de adquisición de empresas.</p>
<p>OBJETIVOS ESPECÍFICOS</p>	<p>Determinar la variación de la culpa in contrahendo con respecto al lucro cesante en los contratos de adquisición de empresa.</p> <p>Establecer la variación de la culpa in contrahendo con respecto al daño emergente en los contratos de adquisición de empresa.</p>

Anexo - 2. Ficha de validación



UNIVERSIDAD CÉSAR VALLEJO

VALIDACIÓN DE INSTRUMENTO

I. DATOS GENERALES

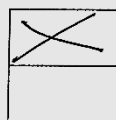
- 1.1. Apellidos y Nombres: VILDOSO CABRERA, Erick DANIEL
 1.2. Cargo e institución donde labora: DT C - U.C.V.
 1.3. Nombre del instrumento motivo de evaluación:
 1.4. Autor(A) de Instrumento:

II. ASPECTOS DE VALIDACIÓN

CRITERIOS	INDICADORES	INACEPTABLE						MINIMAMENTE ACEPTABLE			ACEPTABLE			
		40	45	50	55	60	65	70	75	80	85	90	95	100
1. CLARIDAD	Esta formulado con lenguaje comprensible.											X		
2. OBJETIVIDAD	Esta adecuado a las leyes y principios científicos.												X	
3. ACTUALIDAD	Esta adecuado a los objetivos y las necesidades reales de la investigación.												X	
4. ORGANIZACIÓN	Existe una organización lógica.												X	
5. SUFICIENCIA	Toma en cuenta los aspectos metodológicos esenciales												X	
6. INTENCIONALIDAD	Esta adecuado para valorar las categoría de los supuestos jurídicos.												X	
7. CONSISTENCIA	Se respalda en fundamentos técnicos y/o científicos.												X	
8. COHERENCIA	Existe coherencia entre los problemas objetivos, supuestos jurídicos, categorías e indicadores.												X	
9. METODOLOGÍA	La estrategia responde una metodología y diseño aplicados para lograr probar los supuestos jurídicos.												X	
10. PERTINENCIA	El instrumento muestra la relación entre los componentes de la investigación y su adecuación al Método Científico.												X	

III. OPINIÓN DE APLICABILIDAD

- El Instrumento cumple con los Requisitos para su aplicación
- El Instrumento no cumple con Los requisitos para su aplicación



IV. PROMEDIO DE VALORACIÓN:

%

Lima, 16 de mayo del 2017

2/10

FIRMA DEL EXPERTO INFORMANTE
 DNI No. 099492028 Telf.: 989688891

Anexo - 3. Ficha de validación



UNIVERSIDAD CÉSAR VALLEJO

VALIDACIÓN DE INSTRUMENTO

I. DATOS GENERALES

1.1. Apellidos y Nombres:..... GAMARRA RAMOS JOSÉ CARLOS
 1.2. Cargo e institución donde labora:..... DOCTOR
 1.3. Nombre del instrumento motivo de evaluación:.....
 1.4. Autor(A) de Instrumento:.....

II. ASPECTOS DE VALIDACIÓN

CRITERIOS	INDICADORES	INACEPTABLE						MINIMAMENTE ACEPTABLE			ACEPTABLE			
		40	45	50	55	60	65	70	75	80	85	90	95	100
1. CLARIDAD	Esta formulado con lenguaje comprensible.												✓	
2. OBJETIVIDAD	Esta adecuado a las leyes y principios científicos.												✓	
3. ACTUALIDAD	Esta adecuado a los objetivos y las necesidades reales de la investigación.												✓	
4. ORGANIZACIÓN	Existe una organización lógica.												✓	
5. SUFICIENCIA	Toma en cuenta los aspectos metodológicos esenciales												✓	
6. INTENCIONALIDAD	Esta adecuado para valorar las categoría de los supuestos jurídicos.												✓	
7. CONSISTENCIA	Se respalda en fundamentos técnicos y/o científicos.												✓	
8. COHERENCIA	Existe coherencia entre los problemas objetivos, supuestos jurídicos, categorías e indicadores.												✓	
9. METODOLOGÍA	La estrategia responde una metodología y diseño aplicados para lograr probar los supuestos jurídicos.												✓	
10. PERTINENCIA	El instrumento muestra la relación entre los componentes de la investigación y su adecuación al Método Científico.												✓	

III. OPINIÓN DE APLICABILIDAD

- El Instrumento cumple con los Requisitos para su aplicación
- El Instrumento no cumple con Los requisitos para su aplicación

✓

IV. PROMEDIO DE VALORACIÓN :

95 %

Lima, 28 de Julio del 2017

FIRMA DEL EXPERTO INFORMANTE
 DNI No. 05717088 Telf. 963 87 0406

Anexo - 4. Entrevista

GUÍA DE ENTREVISTA

TÍTULO:

RESPONSABILIDAD PRE CONTRACTUAL EN RELACIÓN AL LUCRO CESANTE Y EL DAÑO EMERGENTE EN LOS CONTRATOS DE ADQUISICIÓN DE EMPRESAS PRIVADAS.

Entrevistado: PABLO J. PALOMINO H.

Cargo: ASISTENTE LEGAL Institución: MTC

OBJETIVO GENERAL

Explicar la relación entre la responsabilidad precontractual con el lucro cesante y el daño emergente en los contratos de adquisición de empresas privadas.

Preguntas:

1. ¿En su opinión, de qué manera en los contratos de adquisición de empresas privadas se genera la responsabilidad precontractual?

En primer lugar, debemos considerar que cuando nos referimos a una responsabilidad precontractual podemos considerar como aquella obligación generada en una etapa anterior a la celebración del contrato, es decir a la etapa de la negociación o también llamada tratativas, y en el caso en que se genere la ruptura injustificada de las tratativas por el actuar incorrecto de una de las partes esta figura va a buscar proteger a la víctima a través del resarcimiento. Por ello esta figura jurídica se va a generar en contratos complejos donde se va a desarrollar negociaciones prolongadas como en los contratos de adquisición de empresas privadas, debido a que en esta forma de contrato la etapa de negociación puede durar de dos meses a un año y donde participa un vendedor y varios presuntos compradores.

2. ¿En su opinión, la cláusula normativa señalado en Código Civil artículo 1362 es la base legal que señala la responsabilidad precontractual en los contratos de adquisición de empresas privadas?

El artículo 1362 del código civil vigente, la cual es una importación normativa de la solución italiana, en relación a la figura jurídica materia de esta entrevista, sin embargo, lo que busca es generar responsabilidad por la infracción de la buena fe, la cual trajo consigo los costos propios de la negociación y la pérdida de la CHANCE, es decir la pérdida de obtener ganancias futuras. Entonces se puede decir que aquel artículo que busca encajar la moral en el derecho se puede considera con la base legal para la responsabilidad precontractual.

OBJETIVO ESPECÍFICO 1

Determinar la variación de la culpa in contrahendo con respecto al lucro cesante dentro de la responsabilidad precontractual en los contratos de adquisición de empresas privadas.

Preguntas:

3. ¿Qué opinión tiene usted, en relación a la culpa in contrahendo y cómo se desarrolla el interés negativo o de confianza en los contratos de adquisición de empresas privadas?

La culpa in contrahendo responde a la falta de diligencia en la etapa de la negociación por culpa atribuible a una de las partes la cual genere el interés negativo o de confianza, buscando resarcir el daño ocasionado a una de las partes en esta etapa. Sin embargo de acuerdo a su opinión es un poco complejo tratar de hacer prevalecer la responsabilidad precontractual en contratos simples o cotidianos, debido a que en estos tipos de contratos previos al principal que van a generar que ambas partes

se obliguen a cumplir lo negociado como en los contratos de arras para las compraventas, pero si nos referimos a los contratos de adquisición de empresas privadas donde van actuar varias partes y la negociación se va extender lo necesario para concretar todos los puntos, si cabe la posibilidad que pueda darse la responsabilidad precontractual.

4. ¿Cuál es la relación jurídica entre la responsabilidad precontractual y el lucro cesante en los contratos de adquisición de empresa?

En relación al vínculo jurídica que existe entre la responsabilidad precontractual con el lucro cesante, está en que esta figura deviene de la responsabilidad precontractual como una de sus consecuencias, que teniendo la seguridad razonable que se iba a celebrar el contrato se rechazó la demás posibles negociaciones pero en el proceso se genera la ruptura injustificada de las tratativas en la etapa de la negociación, produciéndose la pérdida de aquellas ganancias futuras que se hubieran logrado de no negociar con el que genero el daño (lucro cesante).

OBJETIVO ESPECÍFICO 2

Establecer la variación de la culpa in contrahendo con respecto al daño emergente dentro de la responsabilidad precontractual en los contratos de adquisición de empresas privadas.

Preguntas:

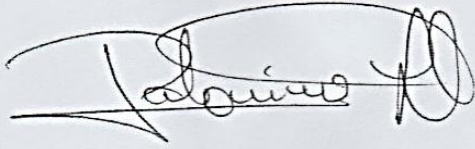
5. ¿De qué manera debe determinarse la variación de la culpa in contrahendo con respecto al daño emergente y el lucro cesante en los contratos de adquisición de empresas privadas?

En relación a cómo de determina la variación de la culpa in contrahendo con respecto al lucro cesante y el daño emergente, es a través del interés

negativo y de generarse en su opinión bajo los parámetros que regulan la responsabilidad extracontractual.

6. ¿Cuál es la relación jurídica entre la responsabilidad precontractual y el daño emergente en los contratos de adquisición de empresa?

En relación al vínculo jurídica que existe entre la responsabilidad precontractual con el daño emergente, está en que esta figura también deviene de la responsabilidad precontractual como una de sus consecuencias del actuar de una de las partes infringiendo lo estipulado en el artículo 136 del código civil. Es decir que cuando se genera la infracción por la ruptura abrupta e injustificada de las tratativas en la entapa de la negociación, se va generando un daño por lo gasto incurrido en aquella larga negociación, debido a que una de las partes tenía la seguridad razonable que se iba a celebrar el contrato (daño emergente).

SELLO	FIRMA
<hr/> <p>Pablo J. Palomino Hinostroza CAL 70967</p>	

Anexo - 5. Entrevista

GUÍA DE ENTREVISTA

TÍTULO:

RESPONSABILIDAD PRE CONTRACTUAL EN RELACIÓN AL LUCRO CESANTE Y EL DAÑO EMERGENTE EN LOS CONTRATOS DE ADQUISICIÓN DE EMPRESAS PRIVADAS.

Entrevistado:.....JOSÉ A. MANRIQUE P.

Cargo:ABOGADO

Institución:RIMAC SEGUROS

OBJETIVO GENERAL

Explicar la relación entre la responsabilidad precontractual con el lucro cesante y el daño emergente en los contratos de adquisición de empresas privadas.

Preguntas:

1. ¿En su opinión, de qué manera en los contratos de adquisición de empresas privadas se genera la responsabilidad precontractual?

Tras la exigencia del tráfico económico en un mundo globalizado, el cual, ha traído como consecuencia una sociedad contractual, por ello el Estado a través de sus normas debe buscar la protección de los interés de las partes, no solo dentro de una relación contractual, si no, también en la etapa negocial como se puede notar en la adquisición de empresas, es decir, la compra parcial o total de una empresa que va a generar una negociación de mayor complejidad en la que involucra obligaciones entre las partes; y en el caso de la infracción de tales deberes por una de ellas, causando perjuicios por el mal accionar en contra de la buena fe, configurándose la responsabilidad precontractual por el quebrantamiento de la confianza, de hacer creer que se celebraría el contrato.

2. ¿En su opinión, la cláusula normativa señalado en Código Civil artículo 1362 es la base legal que señala la responsabilidad precontractual en los contratos de adquisición de empresas privadas?

El aparente rol que debería realizar el artículo 1362 del código civil y que como todos en el campo del derecho conocemos que fue desarrollado por Manuel De la Puente y La Valle, sobre el contrato en general, en el que busca establecer una voluntad favorable a la aceptación de carácter resarcible de los daños producidos en la fase precontractual (tratativas), por lo que se puede considerar como la base de la responsabilidad precontractual aun existiendo una vaguedad en el texto.

OBJETIVO ESPECÍFICO 1

Determinar la variación de la culpa in contrahendo con respecto al lucro cesante dentro de la responsabilidad precontractual en los contratos de adquisición de empresas privadas.

Preguntas:

3. ¿Qué opinión tiene usted, en relación a la culpa in contrahendo y cómo se desarrolla el interés negativo o de confianza en los contratos de adquisición de empresas privadas?

La culpa in contrahendo es una doctrina de origen alemana, se va generar a través de las negociaciones que se inician de mala fe y sin el propósito de concluir el contrato o por la ruptura injustificada de dichas negociaciones por culpa de una de las partes. En estos casos susceptibles de resarcimiento por el daño generado están constituidas por la lesión del interés contractual negativo o del interés de confianza, por la no conclusión frustrada del contrato.

4. ¿Cuál es la relación jurídica entre la responsabilidad precontractual y el lucro cesante en los contratos de adquisición de empresa?

La relación jurídica está vinculada en el quebrantamiento de la confianza en los tratos preliminares, generándose daños como la pérdida de obtener ganancias futuras, es decir la privación o frustración en el enriquecimiento patrimonial (lucro cesante).

OBJETIVO ESPECÍFICO 2

Establecer la variación de la culpa in contrahendo con respecto al daño emergente dentro de la responsabilidad precontractual en los contratos de adquisición de empresas privadas.

Preguntas:

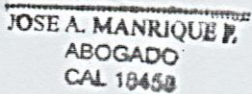

5. ¿De qué manera debe determinarse la variación de la culpa in contrahendo con respecto al daño emergente y el lucro cesante en los contratos de adquisición de empresas privadas?

Para poder determinar la variación, se tiene que considerar lo siguiente:

- La fuente de la responsabilidad por incumplimiento de los deberes en la etapa negocial.
- El perjuicio generado por el accionar de mala fe de una de las partes.
- El lime del resarcimiento o indemnización.

6. ¿Cuál es la relación jurídica entre la responsabilidad precontractual y el daño emergente en los contratos de adquisición de empresa?

La relación jurídica está relacionada a que uno de los potenciales contratantes creyó erróneamente en que la probabilidad de celebrar el contrato era mayor que la real, por lo que incurrió en gasto que se generaron en la etapa de las tratativas.

SELLO	FIRMA
 <p>JOSE A. MANRIQUEZ ABOGADO CAL 18458</p>	

Anexo - 6. Entrevista

GUÍA DE ENTREVISTA

TÍTULO:

RESPONSABILIDAD PRE CONTRACTUAL EN RELACIÓN AL LUCRO CESANTE Y EL DAÑO EMERGENTE EN LOS CONTRATOS DE ADQUISICIÓN DE EMPRESAS PRIVADAS.

Entrevistado:.....EDUARDO SALAZAR GALVEZ.....

Cargo:.....ABOGADO.....

Institución:.....NOTARIA FERNANDINI.....

OBJETIVO GENERAL

Explicar la relación entre la responsabilidad precontractual con el lucro cesante y el daño emergente en los contratos de adquisición de empresas privadas.

Preguntas:

1. ¿En su opinión, de qué manera en los contratos de adquisición de empresas privadas se genera la responsabilidad precontractual?

La responsabilidad precontractual se va generar en los contratos de adquicion de empresas a través de la etapa de la negociación o también llamadas tratativas, y debido a su complejidad se puede la ruptura injustificada por el accionar de mala fe de una de las partes generando daños que deben ser resarcidos.

2. ¿En su opinión, la cláusula normativa señalado en Código Civil artículo 1362 es la base legal que señala la responsabilidad precontractual en los contratos de adquisición de empresas privadas?

Si el código civil señala en su artículo 1362 que los contratos deben negociarse, celebrarse bajo los parámetros de la buena fe, entonces regulación va incluir la protección de la etapa de las tratativas. Aun que se ponga en tela de juicio el valor a dicho artículo, como disposición susceptible a ser invocada por la interrupción injustificada de los tratos previos al contrato y se puede considerar como la ausencia de una reglamentación precisa de esta sub especie de la responsabilidad precontractual.

OBJETIVO ESPECÍFICO 1

Determinar la variación de la culpa in contrahendo con respecto al lucro cesante dentro de la responsabilidad precontractual en los contratos de adquisición de empresas privadas.

Preguntas:

3. ¿Qué opinión tiene usted, en relación a la culpa in contrahendo y cómo se desarrolla el interés negativo o de confianza en los contratos de adquisición de empresas privadas?

La culpa in contrahendo por culpa imputable por una conducta de mala fe en las tratativas, la cual vulnera el interés negativo o de confianza, buscando resarcir el daño ocasionado a una de las partes en esta etapa precontractual.

4. ¿Cuál es la relación jurídica entre la responsabilidad precontractual y el lucro cesante en los contratos de adquisición de empresa?

En relación al vínculo jurídica que existe entre la responsabilidad precontractual con el lucro cesante, está en que esta figura deriva de la responsabilidad precontractual, debido a que la víctima teniendo la seguridad razonable, pero errónea, que se iba a celebrar el contrato y se dejó de lado las otras posibles negociaciones, produciéndose la pérdida de aquellas ganancias futuras que se hubieran logrado de no negociar con el que genero el daño.

OBJETIVO ESPECÍFICO 2

Establecer la variación de la culpa in contrahendo con respecto al daño emergente dentro de la responsabilidad precontractual en los contratos de adquisición de empresas privadas.

Preguntas:

5. ¿De qué manera debe determinarse la variación de la culpa in contrahendo con respecto al daño emergente y el lucro cesante en los contratos de adquisición de empresas privadas?

La variación, se tiene que considerar de qué manera se generó la responsabilidad por incumplimiento de los deberes en la etapa negocial y el daño que se produjo por el accionar de mala fe de una de las partes.

6. ¿Cuál es la relación jurídica entre la responsabilidad precontractual y el daño emergente en los contratos de adquisición de empresa?

En relación que existe porque esta figura también deriva de la responsabilidad precontractual, debido a la infracción de la obligación por la ruptura abrupta e injustificada de las tratativas en la etapa de la negociación, donde se han generado gasto irrogados en aquella larga negociación, debido a que una de las partes tenía la seguridad que se celebraría el contrato.

SELLO	FIRMA
 Eduardo A. Salazar Galvez ABOGADO CAC 7763	

con el lugar en el que vivía; actualmente, el apellido compuesto se caracteriza por haberse juntado dos o más linajes, es decir dos o más apellidos en uno. 4.7. Entre las causas para solicitar la composición del apellido se tienen diversos motivos, pero dado el caso que nos ocupa resulta relevante mencionar tres de ellos: (1) fama y notoriedad. Esto es la justificación más usada, de antaño hasta hoy. Se aboga cuando el apellido adquiere una importancia (social, económica, política, académica, deportiva). Aquellos que logran un éxito personal, trascendiendo en nominación, consideran que no es suficiente transmitir un solo apellido, optan por componer sus signos de familia para trascender nominativamente en otra persona, en su descendencia. Es una forma de perpetuar la memoria de esa persona; (2) la popularidad del primer apellido. Cuando el primer apellido es común o corriente el sujeto opta por identificarse con ambos apellidos, los que con el tiempo pasan a ser una sola estructura. La composición evita que la descendencia adquiera ese nombre de familia ordinario; y (3) la pérdida o extinción de apellido. Debido a que los apellidos se van transmitiendo de generación en generación pueden darse algunos supuestos: i) pérdida del apellido por decurso del tiempo; ii) irrelevancia por desuso; iii) extinción de la estirpe (al no haber descendientes masculinos que lo transmitan, conforme al ordenamiento jurídico vigente). La composición es una forma de limitar la extinción de innumerables apellidos⁴. 4.8. Sobre la base de los conceptos normativos antes desarrollados, y de acuerdo con los hechos del caso, se tiene que el demandante Juan Carlos Hermoza Novoa pretende que se le adicione a su apellido paterno "Hermoza", el apellido materno de su padre "Ríos", y quedar en lo sucesivo como su apellido paterno el de "Hermoza Ríos", pues considera como motivo justificado el deseo de llevar ambos apellidos, y que este se traslade a sus descendientes; debido a que su señor padre adquirió prestigio profesional, reconocimiento en la sociedad, y popularidad utilizando dichos apellidos en forma conjunta "Hermoza Ríos" como una sola estructura a lo largo del tiempo⁵; máxime si no se aprecia que recurre a este cambio para tratar de eludir alguna responsabilidad de tipo civil o penal, pues no registra penales ni judiciales⁶, por lo que, su motivo se presenta como justificado y libre de impedimento alguno. 4.9. De tal manera, que si bien es cierto, el artículo 29 del Código Civil, establece una regla general que nadie puede cambiar su nombre (ya sea adicionando, suprimiendo, modificando) por el carácter inmutable del mismo, salvo cuando se presenten motivos justificados y medie una autorización judicial, publicada e inscrita. También es cierto y más importante que esta disposición contiene varias normas que deben ser interpretadas de acuerdo con los valores reconocidos y protegidos por la Constitución antes indicados y procurar su mayor grado de satisfacción, y el "motivo justificado" para variar no puede ser calificado de forma subjetiva por el parecer del órgano jurisdiccional, pues esa causa forma parte de la esencia misma del derecho a la identidad, que tiene un contenido psicológico de la personalidad, de ser identificado de forma individual y considerado distinto; y por tanto, el análisis del motivo en sede judicial debe sostenerse en parámetros objetivos, de un lado, que se acredite los supuestos alegados referidos a la (1) fama y notoriedad alegada, (2) la popularidad del primer apellido, y/o la (3) pérdida o extinción de apellido, según la regulación actual de su transmisión por línea paterna (lo cual al no ser derecho natural ni estatuto podría modificarse); y de otro lado, tal vez en el plano material no puedan ser acreditados esos supuestos, pero constituirá un motivo suficiente sin necesidad de ser extraordinario, en tanto y en cuanto, el ejercicio de ese derecho no contravenga un derecho y objetivo constitucionalmente válido, como serían los supuestos que a través de este cambio o adición, se pretenda eludir la persecución del delito o contravenir normas de orden público, entre otros casos. 4.10. En sentido, de acuerdo a los antes desarrollado, resulta evidente que el demandante expone un motivo justificado para variar la conformación de su apellido paterno de "Hermoza", por el de "Hermoza Ríos", lo cual tiene su correlato con el valor normativo contenido en las disposiciones que regulan el derecho a la identidad, que comprende el nombre y los apellidos; de forma tal, que en uso y ejercicio de ese derecho, que comprende el desarrollo a la libre personalidad, una persona, puede pretender ser identificada de la manera en que sienta un mayor grado de satisfacción y realización como individuo en la sociedad en donde se desenvuelva; todo lo cual, ha sido reconocido en la Constitución y desarrollado en las normas infraconstitucionales mencionadas, que amerita que el Estado garantice su plena vigencia, conforme al artículo 44 de la Constitución Política del Perú. 4.11. Por todo lo cual, haberse acreditado la infracción normativa denunciada, y sobre la base de los fundamentos jurídicos que anteceden, se debe proceder de conformidad con lo dispuesto en el artículo 356, primer párrafo, del Código Procesal Civil; revocando la decisión impugnada. 5. DECISION: Por estos fundamentos, declararon: a) FUNDADO el recurso de casación interpuesto por el demandante Juan Carlos Hermoza Novoa⁷; en consecuencia: CASARON la sentencia la sentencia de vista del 09 de septiembre de 2015⁸. b) Actuando en sede de instancia: REVOCARON la sentencia de vista; la REFORMARON y confirmaron la sentencia del 23 de marzo de 2015⁹, que declaró fundada la demanda interpuesta por Juan Carlos Hermoza Novoa contra el RENIEC y Juan Bosco Hermoza Ríos; en consecuencia,

ordenó que se adicione el apellido paterno del demandante Hermoza, el apellido materno Ríos de su padre, debiendo quedar establecido en adelante su apellido paterno como "Hermoza Ríos". c) DISPUSIERON la publicación de la presente resolución en el diario oficial "El Peruano", bajo responsabilidad; en los seguidos por Juan Carlos Hermoza Novoa con Juan Bosco Hermoza Ríos y el Registro Nacional de Identificación y Estado Civil; y los devolveron. Interviene como Ponente la Jueza Suprema señora Tello Gilardi, SS. TELLO GILARDI, DEL CARPIO RODRÍGUEZ, RODRÍGUEZ CHÁVEZ, CALDERÓN PUERTAS, DE LA SARRA BARRERA

1. A folios 153.
2. A folios 143.
3. A folios 113.
4. Ver folios 113.
5. Ver folios 56 a 57.
6. Ver folios 100.
7. Ver folios 143.
8. Ver folios 2.
9. Diario Oficial El Peruano: Sentencias en Casación, Lunes 31 de marzo de 2008, páginas 21689 a 21693.
10. Diario Oficial El Peruano: Sentencias en Casación, Lunes 31 de marzo de 2008, páginas 23300 a 23301.
11. RUBIO CORREA, Marcial. Estudio de la Constitución Política de 1993. Tomo I. Fondo Editorial de la Pontificia Universidad Católica del Perú. Primera Edición. Febrero de 1999.
12. Varsi Rospioglosi. Diálogo con la Jurisprudencia Número 100, página 121. Gaceta Jurídica
13. Esta clasificación ha sido desmoronada por Varsi Rospioglosi. En Diálogo con la Jurisprudencia Número 100, página 121. Gaceta Jurídica
14. Ver folios 4 a 12.
15. Ver folios 56, 97 y 100.
16. Ver folios 153.
17. Ver folios 143.
18. Ver folios 113.

C-1485455-114

CAS. N° 4407-2015 PIURA

Indemnización por daños y perjuicios. Una cosa es señalar que se ha celebrado un contrato y otra muy distinta que se está en las negociaciones previas, dado que si bien es verdad que el artículo 1352 regula estos hechos, no es menos cierto que dicho dispositivo contiene varios enunciados normativos, que están referidos a la (i) negociación, (ii) celebración y (iii) ejecución del contrato, así como a la existencia de (iv) buena fe; y (v) común intención de las partes. Una, cinco de mayo de dos mil dieciséis. LA SALA CIVIL PERMANENTE DE LA CORTE SUPREMA DE JUSTICIA DE LA REPÚBLICA: vista la causa número cuatro mil cuatrocientos sesenta y dos mil quinientos, en audiencia pública llevada a cabo en la fecha y producida la votación con arreglo a Ley; emite la siguiente sentencia: I. ASUNTO Viene a conocimiento de esta Suprema Sala, el recurso de casación interpuesto por la demandante Flor de María Rishling Mendoza, (página doscientos sesenta y cuatro), contra la resolución de vista de fecha veintinueve de setiembre de dos mil quinientos (página doscientos sesenta y tres), que revoca la sentencia de primera instancia que resolvió declarar fundada la demanda; y reformándola la declara infundada. II. ANTECEDENTES 1. DEMANDA Mediante escrito de fecha 28 de enero de 2014 (página cincuenta y tres), Flor de María Rishling Mendoza interpuso demanda sobre indemnización por daños y perjuicios contra el Banco de Crédito del Perú a fin que el demandado pague la suma de US. 83,490 dólares americanos por concepto de indemnización por daños y perjuicios. Sostiene: 1.- Que es propietaria del inmueble ubicado en la avenida Grau, avenida Loreto y el Jirón Loa N° 757 de esta ciudad, con un área de 800 m2. 2.- Tenía vigente un contrato de arrendamiento de fecha 01 de Mayo del 2012 a favor de Svenza Zona Franca S.R.L. "CARSA" por el cual percibía una renta mensual de US. 12,650 dólares americanos; el plazo de vigencia se pactó forzoso para ambas partes en un año (hasta 30 de abril de 2013); el contrato fue a plazo determinado, pero prorrogable. 3.- Mediante carta notarial del 05 junio de 2013, CARSA aceptó un aumento de la renta a la suma de US. 13,915 dólares americanos, asimismo, a través de dicho documento solicitó a la propietaria una prórroga de plazo para desocupar dicho inmueble a la fecha perentoria del 15 de enero 2014; no obstante, la demandante, mediante carta de fecha 11 de junio 2013, solamente acepta la prórroga del plazo hasta la fecha de 31 de julio del 2013. En cumplimiento del acuerdo, la arrendataria CARSA desocupó el inmueble el 15 de agosto del 2013. 4.- Conforme a los hechos detallados, el primer contrato de arrendamiento entre la demandante y CARSA culminó a pedido de la primera porque el nuevo arrendador Banco de Crédito del Perú mejoró considerablemente las condiciones y términos que mantenía la propietaria con su primer inquilino CARSA; asimismo, el referido Banco le requirió a la arrendadora y propietaria que cumpla con enviarnos una serie de documentación del inmueble a arrendar, entre ella, la carta enviada a CARSA pidiéndole la desocupación del local. Sin embargo, habiendo cumplido con sus obligaciones pactadas con el Banco y estando desocupado el local, éste no suscribió formalmente el contrato y